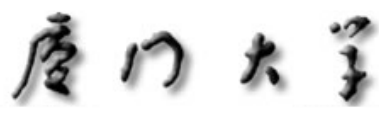


学校编码: 10384 分类号 _____ 密级 _____
学号: 12020051300437 UDC _____



硕 士 学 位 论 文

即 决 判 决 制 度 研 究
A Study on Summary Judgment

连 品 方

指导教师姓名: 张 榕 教 授
专 业 名 称: 诉 讼 法 学
论文提交日期: 2008 年 4 月
论文答辩时间: 2008 年 月
学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席: _____
评 阅 人: _____

2008 年 4 月

即
决
判
决
制
度
研
究

连
品
方

指
导
教
师
张
榕
教
授

厦
门
大
学

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：

日期： 年 月 日

导师签名：

日期： 年 月 日

内容摘要

即决判决是英美法系国家简易程序的一种重要形式。它的运作机理在于不经过开庭审理直接对案件作出判决。作为英美法系国家过滤案件的一项重要民事诉讼制度，即决判决加快了诉讼进程，节省了诉讼资源，提高了审判效率。我国现行的民事诉讼立法并未规定即决判决制度，所有案件无论繁简、是否存有争议，只要进入诉讼程序均须经过开庭审理方可作出判决。这种“一刀切”的机械主义做法严重违背了诉讼正义及诉讼经济的价值目标。鉴于此，笔者认为可以借鉴英美法系的相关立法经验，在“非庭审无裁判”原则之外创设若干例外情形，即进一步细化简单案件的程序再分流，只要诉讼案件的主要事实不存在实质争议，法官即可依法作出即决判决。

文章从即决判决的概念、性质及分类等基础理论入手，深入剖析其程序价值，并详细介绍了英美法系即决判决的发展历程及现行立法规定。在此基础上，以即决判决的制度功能、即决判决与简易程序、督促程序的关系及我国司法实践的现状为视角，探讨了借鉴即决判决的必要性；以即决判决与争点整理程序的关系为切入点，对我国的争点整理程序进行分析，论证借鉴即决判决的可行性。最后，提出构建即决判决的若干设想及意见，并完善即决判决的相关配套制度。

关键词： 即决判决；简易程序；督促程序

ABSTRACT

Summary judgment is an important system of summary judgment in common law countries. It can make out a judgment on a case directly without the trial procedure. AS an important litigation system of filtering case in common law countries, summary judgment speed up the litigation process, save litigation resources and improve the efficiency of trials. Summary judgment is not exist in our existing civil legislation, so all the case, whether simple or complex, having dispute or not, will be resolved after trial. The practice is machinery and it is contrary to the purposes of justice proceedings and lawsuit benefit seriously. Whereas the issues mentioned above, the author advocate that we can consult legislation experience of common law countries and provide some exception beyond the principle of “no trial, no judgment”. That is, to create more procedure to treat simple civil cases. The judge can make out a summary judgment as long as there is no dispute in the civil cases.

The article tries to introduce the conception, character and sort of summary judgment, probe into the procedure importance and introduce its development and active legislation in the common law countries. Then, discussing the necessary of transplanting summary judgment view of its action, the relationship between the summary judgment and the procedure for supervising and the summary procedure, the actuality of judicatory practice; Demonstrating the feasibility of transplanting summary judgment by analyzing the relationship between summary judgment and the procedure of sorting out arguments. At last, putting forward some ideas to construct summary judgment and consummating some correlative systems.

Key Words: Summary Judgment; Summary Procedure; Procedure For Supervising.

目 录

引 言	1
第一章 即决判决制度概述	2
第一节 问题的缘起	2
第二节 即决判决的概念及特征	4
一、即决判决的概念	4
二、即决判决的特征	5
三、即决判决与相关概念的区别	5
第三节 即决判决的性质及分类	8
一、即决判决的性质	8
二、即决判决的分类	8
第二章 即决判决制度的法理基础	9
第一节 公正效率原则	9
第二节 简速裁判之程序保障	10
第三节 费用相当性原理	11
第四节 民事程序选择权理论	13
第三章 即决判决制度的域外立法例	15
第一节 英国的即决判决制度	15
一、即决判决制度的发展历程	15
二、即决判决制度的现行立法规定	16
第二节 美国的即决判决制度	18
一、即决判决制度的发展历程	18
二、即决判决制度的现行立法规定	19
第三节 小结	21
第四章 我国确立即决判决制度的必要性及可行性分析	22
第一节 引入即决判决制度的必要性分析	22

一、即决判决的制度功能.....	22
二、即决判决与简易程序.....	23
三、即决判决与督促程序.....	25
四、我国目前的司法实务现状考察.....	27
五、我国司法改革的现状分析.....	29
第二节 引入即决判决制度的可行性探讨	30
一、即决判决制度与争点整理程序.....	30
二、我国争点整理程序的现状.....	31
第五章 我国即决判决制度的构建	34
第一节 构建即决判决制度的初步设想	34
一、即决判决的启动.....	34
二、即决判决的适用条件.....	35
三、即决判决的适用审级及适用法院.....	37
四、即决判决的效力.....	38
五、即决判决的救济及其限制.....	38
第二节 即决判决制度的配套制度	39
一、证据开示制度.....	39
二、强制答辩制度.....	40
结 语.....	42
参考文献.....	43
后 记.....	45

CONTENTS

Preface	1
Chapter1 Overview of Summary Judgment	2
Subchapter1 The Reason of the Problem	2
Subchapter2 Definition and Character of Summary Judgment	4
Section1 Definition of Summary Judgment.....	4
Section2 Character of Summary Judgment.....	5
Section3 The Distinguish Between Summary Judgment and other Correlative Concepts	5
Subcharacter3 Character and sort of Summary Judgment.....	8
Section1 Character of Summary Judgment.....	8
Section2 Sort of Summary Judgment	8
Character2 Theory Analysis on Summary Judgment.....	9
Subcharacter1 The Principle of Equity and Efficiency.....	9
Subcharacter2 Procedural Safeguards of Making Judgments Quickly	10
Subcharacter3 The Principle of Reasonable Costs	11
Subcharacter4 The Right to Choose the Civil Procedure	13
Chapter3 Foreign Legislation of Summary Judgment	15
Subcharacter1 Summary Judgment in Britain.....	15
Section1 Development Process	15
Section2 Existing Legislative Provision	16
Subcharacter2 Summary Judgment in the United States.....	18
Section1 Development Process	18
Section2 Existing Legislative Provision	19
Subcharacter3 Summarization	21
Chapter4 Analysis on the Necessity and Feasibility of Establishing Summary Judgment.....	22
Subcharacter1 Analysis on the Necessity of Establishing Summary Judgment	22
Section1 System Function of Summary Judgment	22
Section2 Summary Judgment and Summary Procedure	23

Section3 Summary Judgment and Procedure for Supervising	25
Section4 Reality Investigation of Judicial Status	27
Section5 Analysis of the Judicial Reform	29
Subcharacter2 Analysis on the Feasibility of the Summary Judgment	30
Section1 Summary Judgment and the Procedure of Sorting Out Arguments	30
Section2 The Status of the Procedure of Sorting Out Arguments	31
Chapter5 Structuring Summary Judgment in China	34
Subcharacter1 The Initial Idea of Structuring Summary Judgment	34
Section1 The Starting of Summary Judgment	34
Section2 Applicable Conditions of Summary Judgment	35
Section3 The Court of Applying Summary Judgment	37
Section4 Effect of Summary Judgment	38
Section5 Relief and Restrictions of Summary Judgment	38
Subcharacter2 Supporting Systems of Summary Judgment	39
Section1 Evidence Discovery System	39
Section2 The System of Compulsory Reply	40
Conclusion	42
Bibliography	43
Postscript	45

引 言

诉讼案件剧增、诉讼成本高昂、诉讼周期拖延等问题一直困扰着各国的司法实践，由此引发全世界范围内的司法制度改革热潮。我国于 20 世纪 90 年代中期亦掀起了民事诉讼制度改革的浪潮，迄今方兴未艾。改革的重点在于改变“传统”的审判模式，实现审判制度的正规化。改革的作用是积极的，但不可否认的是，改革的过程中也出现了一定程度的偏差，即偏重追求慎重裁判、发现真实的程序保障，而忽略了简速裁判、促进诉讼的程序保障。笔者认为，发现真实、促进诉讼应是民事诉讼两项并行不悖的价值目标，二者不可偏废。此外，司法实务中存在部分简单的民事案件，如借贷纠纷、损害赔偿等，在开庭审理前双方当事人对这些案件的重要事实已不存在实质争议，因此没必要“程序化”地走完开庭审理程序，而可以依照即决判决程序直接作出判决。遗憾的是，即决判决制度鲜为国内学者关注，理论研究的深度及广度均有待提高。有鉴于此，笔者在借鉴国外立法经验的基础上，尝试对即决判决有关问题进行粗浅的研究，以期对我国立法及司法有所裨益。

第一章 即决判决制度概述

第一节 问题的缘起

在司法审判中，常会遇到与下述类似的案例，适用现有的诉讼机制进行处理容易陷入尴尬的境地。

案例一是简单的债权债务纠纷。甲于 2006 年 5 月 1 日向乙借款人民币一万元，期限一年，双方立有字据。一年后乙向甲索债无果后遂向法院提起诉讼，请求法院判令甲归还欠款。甲在答辩状中明确承认了借款事实，并声称自己因无经济能力而未能如期偿还欠款。法院经过简单的开庭审理依法判决甲必须在规定的期限内偿付欠款。

案例二是简单的道路交通事故损害赔偿案。^①2006 年 3 月 3 日，原告甲与被告乙驾车相撞，造成两车损坏，原告甲受伤。事故发生后，经交通管理部门认定，原告甲在本起事故中无过错，被告乙负本事故的全部责任。该起交通事故造成原告甲左下肢截肢，伤残五级，住院治疗一段时间。被告支付了原告甲医疗费五万元后拒绝再支付任何费用。现原告甲要求被告赔偿其医疗费、误工费、护理费、假肢更换维修费及差旅费、被抚养人生活费、取钢板后续治疗费等各项费用共计人民币二十五万余元，并提供了相关证据证明。在庭前证据交换中，本案原、被告对上述案件事实均无异议，仅被告乙对原告甲诉讼主张中假肢的价格标准、今后更换假肢次数存有争议。原告甲声称，其是根据省社会劳动保险局指定的专门公司安装的普及型合金气压膝假肢，初次安装普及型合金气压膝假肢价格及今后所要更换假肢的价格均为每副二万二千八百元元，并认为需更换假肢 4 次。被告认为，普及型假肢也有 5 个等级的幅度，原告没有必要按照最高等级的标准来要求安装假肢，并认为原告主张今后假肢更换的次数过高，更换次数不应为 4 次，而应为 2 次。法院依法开庭审理了此案。

案例三是简单的买卖合同纠纷案。^②2005 年 8 月 1 日，被告乙与原告甲签订了一份服装买卖合同。合同约定：被告乙向原告甲购买不同型号的儿童服装各

^① 曹家东. 论即决判决(硕士学位论文)[D]. 上海: 华东政法学院, 2004. 1.

^② 同上, 第 2 页。

200 套, 共计 1600 套, 每套价格人民币 38 元 (总计 60800 元), 原告甲应在 2005 年 9 月 25 日前将服装送到被告乙的商场仓库, 如逾期交付, 每天支付违约金 2000 元。被告乙在合同签订时应预付 40% 的价款, 余款在原告甲交付服装当天付清。合同签订后, 原告于 2005 年 9 月 15 日完成全部服装加工任务, 并于 2005 年 9 月 16 日上午委托货运公司将 1600 套服装送给被告, 按正常情况 9 月 23 日下午就能抵达被告的仓库, 但因适逢雨季, 致使当日公路路面突然发生大面积塌方, 货运公司进退两难, 无法将服装及时运抵目的地, 待路面修复后, 1600 套服装于 9 月 28 日晚才交付被告, 被告认为原告迟延三天交付服装, 应支付违约金 6000 元, 故从应再支付的货款中截留 6000 元作为违约金。原告认为迟延三天交付服装是因为路面塌方造成, 属不可抗力, 原告不应承担违约责任, 故要求被告支付尚差的货款 6000 元, 双方意见不一, 原告诉至法院, 原、被告双方认为案件事实清楚, 且双方均不愿投入过多的精力在诉讼上, 被告应诉后即要求法院无须开庭就依法判决。法院依法开庭审理了此案。

案例一中, 被告完全自认了原告的诉讼请求, 双方在开庭审理前对债权债务纠纷已没有任何的事实争议。案例二中, 双方当事人对基本的事实问题也没有争议, 只是对假肢的价格标准、今后更换假肢次数两个问题意见不一, 导致无法达成一致的调解方案。对这两个基本的事实判断问题, 法官完全可以依照自由裁量权作出判定, 而无须经过开庭审理程序, 因为即使经过开庭审理, 最终还是得依据法官的自由裁量权作出判断。案例三中, 双方当事人仅对违约是否系不可抗力造成及原告是否应承担违约责任两个问题存有争议, 经法院主持调解仍无法达成协议, 双方当事人均要求法院无须开庭审理直接依法判决。其实, 类似上述的案件在我国司法实践中并不少见, 且都呈现出一个共同的特征: 双方当事人对案件的主要事实不存在实质争议。众所周知, 开庭审理程序的目的在于查清案件争议事实, 为法官适用法律创造前提。既然案件没有实质争议, 开庭审理也就必然流于形式, 完全没有存在的必要。然而, 由于我国即决判决制度的缺失, 导致所有案件无论繁简、是否存有争议, 均须“程序化”地走完开庭审理程序, 使民事诉讼陷入一种尴尬的境地。

第二节 即决判决的概念及特征

一、即决判决的概念

根据判决的形成是否须经充分的开庭审理,法院判决可以分为庭审判决和即决判决或径行判决(即决判决见于英美法系国家,而径行判决见于大陆法系国家)。庭审判决是各国法院作出的判决尤其是终局判决最基本的形式,但对于一些不存在实质性争议问题的案件,或依裁判本身的属性不需要开庭审理的案件,如果一律以庭审辩论为裁判的要件,则不免流于机械烦琐,因此,各国也都在“非庭审无裁判”的原则之外,规定有即决判决或径行判决的情形,以促进诉讼程序。我国现行的《民事诉讼法》也存在径行判决制度,只是这种制度仅存在于二审程序或审判监督程序,无法在案件数量最多的一审程序中发挥应有的制度功效,这不能不说是一种缺憾。相比之下,英美法系的即决判决适用范围较广,只要符合条件即可适用,可以有效缓解诉讼爆炸的司法现状。

即决判决(Summary Judgment),又称为简易判决,是英美法系国家特有的民事诉讼制度。“概念是法律思想的基本要素,并且是我们将杂乱无章的具体事项进行重新整理归类的基础。”^①只有首先明确即决判决的概念,才能界定即决判决制度的内涵和特征,并进一步研究相关基础理论。关于即决判决的概念,各国并未达成一致的共识。根据《布莱克法律辞典》的解释,即决判决是“对于重要的事实不存在真正的争点,而且申请人有权获得作为法律问题的判决的诉讼请求作出的判决”。^②《英国民事诉讼规则》将即决判决界定为“法院无须经审理程序而径行裁决诉讼请求或特定争点之程序”。^③美国《联邦地区法院民事诉讼规则》第56条规定的“简易判决”指的是法院对于重要事实没有争点的案件,根据当事人(原被告均可)的申请,作为法律问题不经法庭事实审理而作出的判决,又称为即决判决。^④美国的凯恩(Kane)教授认为,即决判决是指“不经过完全的审理,当事人获得的关于案件之实体问题的终局的有拘束力的判决。”^⑤从上述定义可以发现,即决判决是在实体和程序两个不同的层面上使用:实体法上所称的

^① [英]WALKER, D. M. 牛津法律大辞典[Z]. 北京: 社会与科技发展研究所译, 北京: 光明出版社, 1988. 533.

^② BRYAN.A.GARNER.Black Law Dictionary[Z]. West Publishing Co, 1996. 606.

^③ 英国民事诉讼规则[M]. 徐昕译, 北京: 中国法制出版社, 2001. 112.

^④ 美国民事诉讼法[M]. 白绿铨译, 北京: 经济日报出版社, 1998.61.

^⑤ MARY,KAY KANE.Civil Procedure in a Nutshell[Z]. 北京: 法律出版社, 2001. 157.

即决判决指的是一种法院实体判决；程序法意义上的即决判决指的是一种程序，即作出即决判决的所有程序的总称。笔者更倾向于从广义上理解即决判决的内涵，即不仅包括实体判决，也包括作出实体判决所需要的各种程序。如无特别说明，下文出现的“即决判决”概念也是在这个意义上使用的。

二、即决判决的特征

从即决判决的定义可以看出，即决判决具有如下特征：第一，从目的上看，即决判决是为了简化诉讼程序，加快诉讼进程，节省诉讼资源。与传统的庭审判决相比，即决判决没有经过正式的开庭审理程序即对案件作出实体判决，简化了诉讼程序，也节省了国家及当事人的诉讼资源。第二，从时间上看，即决判决存续于诉讼开始后至开庭审理前。当事人申请即决判决及法院作出即决判决，均必须在这一期间内完成。第三，从启动方式看，即决判决可以依当事人申请作出，也可以由法官依职权主动作出。第四，从适用条件上看，只要案件主要事实不存在实质争议即可作出即决判决。第五，从效力上看，即决判决一经作出，即具有与一般庭审判决相同的法律效力。

三、即决判决与相关概念的区别

为了准确理解即决判决的内涵，有必要把它跟中间判决、中间确认判决、速裁程序等相近概念进行区分。

（一）即决判决与中间判决

中间判决来源于大陆法系民事诉讼法，是法官为终局判决作准备而对案件的先决性问题作出的裁判。日本学者兼子一认为，“中间判决是在审理中为准备作出终局判决而事先解决当事人之间有关本案或诉讼程序的争点的判决。”^①中间判决具有如下特征：首先，中间判决是在诉讼程序进行中作出的，而非在诉讼程序终结后作出；其次，中间判决的对象为某些实体上或程序上的争点，这些争点包括：独立的攻击防御方法、程序上的中间争点和请求原因；再次，中间判决是法官在言辞辩论结束后依职权而作出的裁决；最后，中间判决没有既判力。即决判决与中间判决的区别在于：（1）判决作出的时间不同。中间判决是在诉讼程序进

^① 兼子一·竹下守夫. 民事诉讼法[M]. 白绿铉译, 北京: 法律出版社, 1995. 145.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕